POR

LA RELIGION DE LA Compañia de Iesus de los Reynos de las Indias.

CON

El Señor Fiscal del Consejo de Indias, y las Iglesias Catedrales dellas.

SOBRE

La exempcion de diezmos de Novales, Huertos, y crias de ganados.

En que la pretension de la Religion es, que se declare estar exempta de la paga de los diezmos referidos.

1 FOrzoso es para la perfecta inteligencia deste discurso referir, aunque sea con breuedad, y precision, el hecho necessario, y estado de la causa, que es el que se sigue.

2 Los Fiscales de su Magestad, cuyo derecho coadjuvaron las Iglesias Catedrales de las Indias, pusieron demanda à las Religiones, pidiendo se les condenasse à pagar diezmos *de todo lo que conforme à derecho, y Cedulas Reales se deuiesse, y fuesse diezmable.* Defendieronse las Religiones respectiue, con los Priuilegios Apostolicos de exempcion. Y sin embargo, por sentencias de vista, y reuista, fueron condenados à la paga dellos, *del modo que se contenia en la demanda.* Suplicaron à Mil y Quinientas, y sin retardar, se despachò Executoria, sobre cuya execucion huuo litigios en las Indias; porque los executores pretendieron dar el cumplimiento en lo vniuersal de qualesquiera frutos, à que se opusieron las Religiones, alegando deuerse contener, sin passar à dar extension à aquellos diezmos, de que secluso Priuilegio, por derecho comun son exemptos los Religiosos, diziendo serlo en dotales, nouales, huertos, y crias de ganados.

3 Dudòse de lo comprehensiuo de las sentencias, y sin auerse tomado resolucion, se remitiò la causa al Consejo, donde el Señor Fiscal, y Iglesias alegaron cosa juzgada en estos diezmos: y por el contrario la Religion, que ni estauan comprehendidos, ni pudieran comprehenderse en las sentencias, y que deuia ser dada por libre. Donde controuertido el punto, las resoluciones fueron mandar executar las sentencias en los dotales: y que en quanto à lo demàs, se respondiesse derechamente, rebo-

can-

cando la prueba que se auia concedido, estimando no ser necessaria, pues solo se disputaua vn mero punto de derecho.

4 Conclusa ya la causa, y estando para verse, se diò vn pedimiento por las Iglesias, pidiendo suspension del conocimiento deste juizio, y remission al de Mil y Quinientas, fundandose en que las Religiones en la peticion de suplica auian pedido se declarasse, que ninguno destos generos de diezmos comprehendian las sentencias; alegò la Religion, que se deuia desestimar esta remission por varios motiuos, que se referiràn: con que se concluyò, y viò, y solo resta el determinarse.

5 Con este supuesto, y para la mejor comprehension, y hazer euidencia de la razon que à la Religion assiste, pudiendo dezir lo que el *text. in leg. sunt personæ, de Relig. & sumpt. fun. summam esse rationem, quæ pro Religione facit*, parece, que lo que deue fundarse, y harà con motiuos, que no tengan replica legal, es, que no se ha de hazer la remission à Mil y Quinientas. Que la Religion tiene por derecho exempcion deste genero de diezmos. Que no obsta el Priuilegio concedido à su Magestad. Que no los comprehendieron, ni pudieron las sentencias. Y por vltima, que no obstan los pretensos inconuenientes que se ponderan.

Que no ha lugar la remission à Mil y Quinientas.

6 AVnque à la vista de la causa pareciò tan desestimable el intento de la remission à Mil y Quinientas, que no necessitaua de representarse razones para la exclusion, sin embargo se propondràn con breuedad las que se ofrecen promptamente, siendo vna dellas el que quando se introdu-

duce esta pretension, era ya en tiempo, que la causa se hallaua conclusa, y la excepcion de litis pendencia, ò declinatoria, se deue proponer antes de la contestacion, y en el ingresso del juizio; porque despues, aunque competa, se presume renunciada, y no se admite mas, *leg. Prætor*, §. *fin. ff. de vacat. & excusat. muner. leg. exceptionem* 19. *C. de probat. leg. præscriptiones, C. de exceptionib. cap. inter Monasterium, de re iudicata*, vbi DD. *leg.* 1. *tit.* 5. *lib.* 4. *Recopil.* Surd. *cons.* 280. *num.* 15. Carleval *tit.* 1. *disp.* 2. *num.* 374. Pedro Barbosa *in leg. Si quis ex aliena, de iudicijs, ex num.* 81. D. Salgad. *in labyr. par.* 1. *cap.* 4. §. 2. *num.* 57. & 58. Ciriaco *controuers.* 383. *num.* 30.

7 No solo obsta esto al intento contrario, sino es tambien el que por Autos de vista, y revista, que hazen cosa juzgada, le està mandado à la otra parte, que responda, y conteste, y lo ha hecho; y assi, manifiestamente se reconoce quan poco fundamento puede tener el intento, tanto mas viendo, que si se funda en parecerle, que los Señores Iuezes en la Sala de Iusticia no podian conocer, por la ocasion del pedimiento dado en Mil y Quinientas, se halla conuencido con su hecho mismo, pues alli pareciò à pedir execucion de las sentencias; alli se controuertiò lo comprehensiuo dellas: y auiendo hecho juizio los Señores promptamente, que los diezmos dotales se deuian pagar por derecho, resoluieron sobre ellos, y sobre los demàs reseruaron el conocimiento para determinar, oìdas las razones de las partes. Con que es impracticable querer tengan jurisdicion para los vnos diezmos, y no para los otros, y que tenga efecto lo determinado en quanto à dotales, y que no aya facultad para determinar en los demàs, *leg.* 1. & 2. *de iudicijs, leg. ex consensu* 8. *C. de Episcop. audiend. leg. cum Papinianus* 14. *C. de sentent. & interl.*

omn.

omn.iudic. ibi: *Nulla ei ponenda exceptione, quod non competens iudex agentis esse cognoscatur, cuius enim in agendo obseruat arbitrium, eum habere contra se iudicem, in eodem negotio non dedignetur*, es mejor texto la *leg. 1. C. de iurisdict. omn. iudic.* ibi: *Non quidem fuit competens iudex Procurator noster in lite priuatorum; sed cum ipsi eum iudicem elegeritis, & is consentientibus aduersarijs sententiam tulerit intelligitis, vos acquiescere debere rei ex consensu vestro iudicata, cum & Procurator iudicandi potestatem inter certas personas habeat, & vos incongruum eum esse vobis iudicem scientes, tamen audientiam eius elegistis, &c.*

8 Haziendose mayor la irregularidad por la cautela, pues la otra parte esperaua, que en justicia se determinasse à su fauor en todo genero de diezmos: y si lo consiguiesse, no opondria el defecto de jurisdicion, ò litis pendencia en Mil y Quinientas; y no consiguiendolo, lo opondria; materia, que por ningun medio puede ser admissible; y assi, en terminos bien semejantes dize Pegas. *resol. Forens.* 14. *num.* 118. ibi: *Secundo probatur ab inconuenienti, & absurdo vitando, quod argumentum in iure probatum est, leg. nam absurdum, ff. bon. damn. sequeretur enim, quod esset in potestate huiusmodi protestantis iudicium confirmare, vel infirmare, nam si procederetur in causa de iure que suo audietur, & iudex pro eo pronuntiaret, desisteret ab appellatione interposita, neque vteretur rescripto, quod iam habet, vel expectat. Sin vero contra ipsum pronunciatum foret, vteretur rescripto, diceretque omnia attentata; quia appellatione pendente gesta; vt dicemus cap. sequenti, num. 33. Quod non est admittendum, ergo, &c.*

9 Y se aumentaua el inconueniente, viendo, que en parte admite la jurisdicion, pues la consiente en lo respectiuo à dotales, y la impugnan en essotros: y assi pro-

procede la regla del texto in *leg.3.§.2.ff.mand.* ibi: *Namque iniquum est non esse mihi cum illo actionem si nolit, illi vero si velit mecum esse.* Y en los terminos de incompetencia dize Carleval, *tit.1.disp.2.num.*377. ibi: *Attamen renunciatio exceptionis fori declinatoria res est indiuidua, quæ partium expers est: non enim potest quis in vno, & eodem negotio renunciare exceptioni fori pro parte, & pro parte non renunciare; sed semel renunciata quoad integrum negotium censetur renunciata, &c.*

10 Y caso negado, que se pudiesse considerar el estar pendiente por la suplica esta materia en Mil y Quinientas, que no cabe en la razon legal, como se dirà, la comparecencia voluntaria de las partes les constituìa en estado de auer recedido de la introducion en la suplica, y quererlo litigar en justicia, *cap. solicitudinem* 54. *de appell. cap. gratum gerimus, de offic. & potest. deleg. Ferent. ad* Burat. *decis.*406. *num.*4. Scacia *de appell. quæst.*17. *limit.*2. *num.*14. D. Salgad. *de protect. Reg. par.*1. *cap.*5. *num.*76.

11 Fuera de que este punto està resuelto contra la otra parte, solo por el axioma vulgar de que *euentus alicuius rei frustra expectatur, cuius effectus nihil operatur, leg. aliquando. §. fin. ff. ad Velleian. leg. si quis ita scripserit, ff. de hæred. instit.* Barb. *axioma* 84. *num.* 3. que se adapta propissimamente à nuestro caso; porque el juizio de Mil y Quinientas, es de estrechissima naturaleza, y se gouierna por las reglas de la reuision de gracia, y segun ellas ha de ser limitadissimo el conocimiẽto, sin admitir, ni nueuas razones, ni defensas; y sobre lo que se pidiò, y determinò en las primeras instancias, ita ex pluribus Pereira *de reuisionibus, cap.*82. *per totum.* Y en nuestra segunda suplicacion de España, ex *leg.*2. *tit.*20. *lib.*4. Pareja *de instrument. edit. tit.*6. *resol.*6. *vbi latissimè.* Con que lo que

se puede determinar en Mil y Quinientas, es confirmar, ò reuocar las sentencias dadas, sin dar extension à otra cosa.

12 De lo qual no se consigue nada, pues siempre se queda preexistente la duda de si se deduxo, ò no en el juizio anterior la obligacion à la paga, ò la exempcion deste genero de diezmos; y no estando esto resuelto, ni deducido en la primera instancia, pues la controuersia contuuo solo el si à las Religiones les sufragaua, ò no sus Priuilegios de exēpciō de diezmos, y no se passò al punto de aora: esto es, el si aun sin Priuilegios les competa por derecho la exempcion de dotales, nouales, huertos, y ganados, aunque la suplicacion no fuesse juizio tan cerrado, sino es mas abierto, como el de la apelacion no podria deboluerse alli el conocimiento, ex doctr. Bald. *in leg. per hanc, num.* 10. *C. de temporib. appell.* ibi: *Quod est omnino nouum, non dicitur pronunciatum, ergo neque appellatum, ergo neque deuoluta iurisdictio*: y assi es constantissimo, que aun el Iuez de la apelacion tiene su jurisdicion restricta à aquella causa, que se ventilò, y se deduxo en la instancia primera, teniendo total defecto para lo no deducido, ni ventilado, Abbas *in cap.* 11. *num.* 10. *de exceptionib.* Rebuf. *in tract. de appellat. art.* 1. *Glos. vnic. num.* 33. Scacia *de appell. quæst.* 11. *num.* 17. *&* 23. D. Salgad. *de protect.* 2. *par. cap.* 17. *num.* 11. *&* 4. *par. cap.* 3. *num.* 229. *& de supplicat. ad Sanctis.* 2. *par. cap.* 8. Fundando ser necessario nueuo juizio, conocimiento, y instancia.

13 Respeto de lo qual, no se deue atender à la pretension de que se remita el conocimiento à Mil y Quinientas, pues las razones propuestas son tan eficaces, que desvanecen el leue fundamento de estar dado el pedimiento, de q̃ se pidiò declaracion en juizio, que no la puede auer, siendo cierto, que fue error

el

el dar el pedimento en aquella forma; y que dado, deue regularse segun los limites de la jurisdicion del Tribunal donde se diò, Bald. *in leg. Imperator, in principio, ff. de stat. homin.* Angel. *in leg. errore, num.* 1. *Cod. de testament.* Decius *in leg. si librarius, num.* 3. *ff. de regul. iur.* Afflict. *decis.* 44. *num.* 3. Paz *de tenut. cap.* 21. *num.* 6. ibi: *De errore enim tunc constare dicitur, quando actionis nomen non conuenit Magistratui, apud quem proponitur, regulatur itaque petitio secundum limites illius Tribunalis in quo producitur, &c.*

14 Fuera de que la declaracion de la sentencia no se puede hazer por otros, que por los mismos Iuezes que la pronunciarõ, ò por los sucessores en la misma jurisdicion, y oficio, ita ex pluribus Dom. Salgad. *de protect. Reg.* 4. *part. cap.* 12. *à principio*, y la jurisdicion de los señores Iuezes de Mil y Quinientas es diuersa, y de otra naturaleza, porque no es ordinaria, sino es de comission, y delegada, *leg.* 1. *& sequent. tit.* 20. *lib.* 4. *& in leg.* 5. ibi: *Que en las causas que de aqui adelante los del nuestro Consejo Iuezes de comission*, latê Pareja *de instrum. edit. tit.* 6. *resol.* 6. *n.* 25. *&* 26.

La Religion tiene por derecho exempcion de diezmos, nouales, huertos, y crias de ganados.

15 PAra venir en el seguro conocimiento de este punto, se deue tomarle desde el principio, inquiriendo las resoluciones que desde los tiempos antiguos al presente ha auido en la Iglesia en lo respetiuo à la exempcion de diezmos de los Religiosos, ò Monges, y reconocido con particular cuidado por el que puso en aueriguarlo, y enseñarlo, Rebufo *de decimis, quæst.* 14. *num.* 37. *& sequent.* parece por lo que êl dize auer auido disposiciones diuersas entre si, de las quales, la primera, y en

aquellos primitiuos tiempos, como los Monges, *vt in plurimum erant laici, capit. alia* 16. *quæst*. 1. entonces respeto de que los Sacramentos no se les administrauan assi, sino es que los percibian de mano de los Parrocos, pagauan diezmo como los demàs seglares, *cap. duo* 12. *quæst*. 1.

16 Despues, como empezassen à promouerse à los Sagrados Ordenes, y administrarse assi los Sacramentos, tuuieron exempcion absoluta de la paga de los diezmos en tiempo de la Santidad de Gregorio Septimo, cuya disposicion, aunque no està en las Decretales, se halla en la integra; y esta exempcion durò en esta forma hasta los tiempos del Concilio Moguntino, en que reconociendo algun inconueniente, por el perjuizio que se causaua à las Parroquias, se limitò à aquello solo, que los Religiosos que viuian en Comunidad percibian de suis laboribus, & nutrimentis, *capite quæste*, *& capite sequenti* 16. *quæst*. 1.

17 Sucessiuamente huuo nueua forma en tiempo del Pontifice Adriano, cuya Decretal tampoco parece, mas consta de ella en el *capit. ex parte* 10. *de decimis*, en que otro Pontifice Adriano dispuso, que los Cistercienses, Templarios, y Hospitalarios solos no pagassen diezmos de laboribus, & prædijs suis, dexãdo à las demas Religiones la exempcion de nouales, de huertos, y de ganados, ibi: *Sanè nolumus te latere, quod prædecessores nostri ferè omnibus Religiosis decimas laborum suorũ concesserant, sed prædecessor noster Adrianus solis Fratribus Cisterciensis Ordinis, & Templarijs, & Hospitalarijs decimas laborum suorum, quos proprijs manibus, vel sumptibus colunt indulxit? Cæteris verò, vt de nouallibus suis, quæ proprijs manibus, vel sumptibus excolunt, & de nutrimentis animalium suorum, & de hortis suis decimas non persoluant quem sumus super his imitati, &c.*

Por

18 Por vltimo vino el *capit. nuper, de decimis,* celebrado en el Concilio General Lateranense por Inocencio Tercero el año de mil ducientos y quinze, en que la exempcion de los Templarios, Cistercienses, y Hospitalarios se quedò en el ser antiguo, en quãto à las heredades que entonces tenian, sin estender à las que adquiriessen; pero quedando preexistente, assi para con ellos, como para todos los demas los nouales de qualesquiera predios adquiridos, y q̃ se adquiriessen, los huertos, y los ganados; porque en quanto à esto no le derogò el *capit. nuper*, cuya serie de disposiciones refiere tambien Tamburino *de iure Abbat. tom. 1. disput. 15, quæst. 18. num. 1.* y mejor que todos, y con suma erudicion, refiriẽdo autoridades, y procurando apurar la certeza de los tiempos, y Pontifices en que se hizieron estas disposiciones, D. D. Manuel Gonçalez *in cap. commissum, de decimis, num. 8.*

19 De todo lo qual es prueba real la *ley 4. tit. 20. part. 1.* ibi: *Adriano Papa diò preuilegio à los Templeros, y à los Hospitaleros, y à los de la Orden de Cistel, que no diessen diezmo de las heredades que labrassen por sus manos, ò con sus expensas, è este priuilegio fue guardado fasta el Concilio General, que fizo el Papa Inocencio el Tercero, que fue fecho en la Era de 1255. años. è en este Concilio fue establecido, que les valiesse el priuilegio que les otorgo el Papa Adriano, quanto en las heredades que auian ganadas, fasta aquel mismo Concilio, laborandolas assi como de suso es dicho; mas de las que despues ganaron por qualquiera manera que las ganassen, mandò que diessen el diezmo de ellas tambien, como dàn las otras Ordenes, quier las labrassen por sus manos, ò de otra guisa; è aũ establecio demàs, que no comprassen heredades ningunas de aquellas de que solian dezmar à las Iglesias seglares, fueras ende para fazer Monasterio de nueuo; è si las cõprassen, ò se las diessen, quier las labren ellos, quier las den*

à otro

à otro à labrar, que dèn el diezmo de ellas, è todas las otras Ordenes, de qualquier manera que sean, deuen dar diezmo de todas las heredades que ouieren, fueras ende de aquellas que començaren à labrar nueuamente de rompimiẽto los montes, è arrancãdolos, è metiendolos en labor; pero si grande agrauamento recibiessen en la Iglesia Parroquial, deuen dar el diezmo por ello. E otrosi non deuen dar diezmo de las huertas que huuieren, ni de los ganados que criaren.

20 Y lo mismo testifica la vniuersal escuela de los DD. Hostiens. *in dict. cap. ex parte, num.* 2. ibi: *Cæteri verò omnes tenentur dare de laboribus suis, quia in noualibus tantum, & hortis, & nutrimentis sunt priuilegiati, &c.* Ioannes Andræas *num.* 1. & Ioan. de Anan. *num.* 1. ambos por estas palabras: *Alij verò Religiosi non soluunt decimam de hortis nutrimentis animalium, vel noualibus, quæ suis manibus, vel sumptibus excolũt, &c.* Henric. Boic. *num.* 2. ibi: *Aut quæris vtrum sint priuilegiati, & immunes de decimis noualium suorum, quæ proprijs manibus, vel sumptibus excolunt, & hortorum, & animalium, quæ nutriunt, & dic quod sic; quicumque fuerint Religiosi, &c.* Et *num.* 4. ibi: *Quia in noualibus, & nutrimentis animalium, & hortis tantũ sunt priuilegiati, vt est dictum, &c.* Innoc. *in cap. suggestum, de decimis,* ibi: *Monachi autem, & alij Canonici de omnibus tenẽtur dare decimas, nisi de noualibus proprijs manibus cultis, & de hortis, & nutrimẽtis animalium, &c.* Abbas *in dict. cap. ex parte, & cap. nuper, numer.* 4. vbi: *Quod reuocatio procedit respectu laborum suorum, non verò noualium,* Rebuf. *de decim. quæst.* 14. *à numer.* 37. Gutierrez *cons.* 5. *num.* 1. & *Canon. lib.* 2. *cap.* 21. *num.* 134. Suar. *de Religion. tract.* 2. *lib.* 1. *cap.* 19. *numer.* 2. Fagundez *in præcep. Eccles. lib.* 2. *cap.* 3. *à num.* 7. Petro Greg. *sintagmat. iur. part.* 1. *lib.* 2. *cap.* 24. *numer.* 7. & *cap.* 21. *nu.* 10. Barbos. *de iur. Eccles. lib.* 3. *cap.* 26. §. 3. *num.*

*num.*17.& 46.& *de Parocho, part.* 3. *capit.* 28. §.2. *num.*27.& §.3.*num.*46.& *in cap. ex parte* 10. *de deci-mis, numer.*3. Tamburin.*de iure Abbat.tom.*1.*art.*15. *quæst.*18.*à princip. vbi num.*2. *Itaque de iure communi Religiosi omnes exempti sunt de solutione decimarum, de nouaalibus suis, ac de hortis, & animalibus, quæ nutriunt, &c.* & *post tract.tom.*3.*decis.*94.*num.*4. Tondut. Ca-non.*cap.*101.*num.*9. Lezan. *in maremagn. Prædicato-rum*, §.26.*num.*7.ibi: *Secundò nota, quod iure communi, & seclusis priuilegijs, Religiosi omnes exempti sunt à so-lutione decimarum de nouaalibus suis, de prædijs, de nouò cultis, qui alias culta non erant, ac de hortis, & nutrimen-tis animalium, &c.* Prospero Fagnan.*in cap. nuper, nu-mer.*22.& 23.y en terminos de Religiosos de la Cõ-pañia Moneta *de decim.cap.*4.*quæst.*3.*num.*57.ibi: *Et in specie quod Patres Iesuitæ sint exempti à solutione de-cimæ de nouaalibus, quos ipsi proprijs manibus, & sumpti-bus excolunt, dixit Rota in Cartaginen decimarum.* Y es cierto se resolviò en esta conformidad, como de ella consta, *quæ est decisio* 77. *apud Guilielmum Duuoce-tum*, & 645.*part.*3.*volum.*1.*recent Rubei.*

21 Proposicion tan segura, que fuera temeridad el impugnarla, pues hasta oy nadie ha dudado de ella, ni pudiera, y solo se ha puesto en controuersia, si seme-jante exempcion es absoluta à todos los diezmos de esta calidad, ò limitada à la necessidad, que de ellos para su gasto tuuieren los Monasterios; si bien esta duda ha sido sin razon, pues lo corriente es, que no re-cibe en quanto à esto limitacion la exempcion, sino es que es absoluta: y para la total certeza de esto, se deue tener presente el que demàs del *capit. ex parte* 10.*de decimis*, que queda referido, ay otra Decretal mucho posterior, que tambien lo es al *capit. nuper*, (cõ que no ay que hablar en la derogacion) en que à los Monasterios se les dà la exempcion plena, y per-

pe-

petua en lo respetiuo a nouales, que es el *capit. final de priuilegijs*, ibi: *Consultationi vestræ breuiter respondemus, quod terra de qua non stat memoria, quod aliquando culta fuisset, redacta per Religiosos viros, nouiter ad culturam, perpetuo debet quoad immunitatem de non soluendis decimis noualium iure censeri, cum alias nonnumquã contingeret indulgentiam de noualibus plus eis dispendij, quam vtilitatis afferre.*

22 La razon deste texto es diuersa de la del *cap. ex parte*, porque alli se considerò vna concession penitus graciosa, aqui vn quasi contrato oneroso, y retribucion de justicia, por los excessiuos gastos que regularmente se causan en el reducir los montes a cultura: consideracion que mouiò à la Santidad de Gregorio XI. de quien es la Decretal, à conceder en satisfacion de este trabajo, la exempcion del diezmo de los frutos que se cogieren, como lo notan en èl todos los repetentes Canonistas, y en especial Hostiense, diziendo: *Puta isti priuilegiati fecerũt graues expensas, vt terram possent redigere ad culturam sperantes, quod semper deberent censeri iure noualium, & sic exinde perpetuo vtilitatem sentirent.* Y prosigue diziendo: *Non esse ferendum, quod decipiantur tum ne doleant, se operam dedisse agriculturæ in detrimentum sum argumento, Cod. de alub. & palud. leg. fin. supra, de rebus Eccles. non alienand. ad aures de in integrum restit. cap. 1. Tunc quia indulgentia non debet afferre dispendium, sed compendium, vt hic, &c.* Y por este motiuo mismo no tuuo limitacion la exempcion à tiempos, sino es que se dà perpetua, como mejor lo dize la Glossa, *verb. Indulgentiam* ibi: *Vnde dubitabant, vtrum lapsu temporis redirent illa noualia ad ius commune cum alijs terris, quod si esset, cõtingere posset, quod plus dispendij consequerentur ex illo nouali, quam vtilitatis, puta per magnas expensas quas facerent in reducẽdo terram illam inutilem ad culturam,*

y

y dize muy al proposito Suarez de Relig. lib. 1. cap. 19. num. 1. ibi: *Tunc quia illa verba de laboribus quos proprijs manibus, & sumptibus excolunt, prop... sitiè aritatur ad nouália, & quæ proprio labore, & sumptu fructifera fiunt, prouentus enim antiquorum prædiorũ suo modo aliorum laboribus attribui possunt.*

23 Cuya razon milita con igualdad para que la exempcion sea absoluta à lo que sobrare de lo necessario para el gasto, y vso del Monasterio; porque esta concession tuuo atencion à lo excessiuo de los gastos, y fuera vulnerarla, y dar contrariedad, si de lo no necessario se huuiesse de pagar diezmo, porque sobrasse de lo qual, quando el motiuo no fue atender à si sobraua, ò no, sino es a lo gastado, concurriendo tambien para la justificacion, que como de lo que nueuamente se reduce à cultura no se paga diezmo, no puede formar agrauio el Parroco, porque no se le quita nada que percibiesse; y por euitar este agrauio se hizo la disposicion del *capit. nuper*, que como dize Suarez *vbi supra, num. 2.* no procederà adonde cessasse aquella causa: *Et è contrario etiam nunc non tenentur soluere de noualibus, nam ex illis, vel ratione ipsorum nullis Ecclesijs prius decimæ soluebantur, &c.*

24 Es bien propio para el intento el discurso quarto de Iuan Baptista de Luca, *lib. 14. part. 3. de decim.* donde controuirtiendose en la Rota, si el Conuento de Religiosos Mercenarios de la Ciudad de Toledo deuia pagar diezmo de vna parte de predio, ò monte, que nueuamente auia reducido à cultura, ibi: *Quẽdam sterilem, ac inutilem situm, ibi adiacentem quẽ paulatim, ac tractu temporis, ex eorumdem Religiosorum laboribus, ac de votorum auxilijs reduxerunt ad vsum horti, ex quo vltra vsum proprium aliqua vtilitas exoleribus crescentibus venalibus percipitur, &c.* entre otras cosas que por parte de la Dignidad Arçobispal se alega-

gauan para que al Conuento se le compeliesse à la paga, era dezir, que la exempcion de nouales, y otros diezmos, que procediã del *capite ex part. 10. de decim.* se limitaua al gasto necessario del Conuento, y para esto alegauan en su fauor la doctrina de Barbos. *de iure Eccles. lib. 3. cap. 26. §. 3. num. 17.*

25 Mas la respuesta fue la que ha parecido referir por sus formales palabras, pues no es dable dezirlo mejor que aqueste Autor lo refiere, *numer. 3. ibi: Non negauã ego scribens pro Patribus, imò expressè admitebã huius theoricæ veritatem, dicebam verò, quod huiusmodi exemptio, respectu noualium non deducebatur ex dicta Decretali in capit. ex parte, sed ex altera in capite fin. de priuilegijs, vbi hic exemptio conceditur expeculari noualium natura, & ex diuersa ratione, ab illa vsus proprij, de qua in dicto capite ex parte ex eo scilicèt, quod vt plurimum huiusmodi noualium reductio, non nisi cum magno sumptu, ac labori sequi solet, ideoque fructus, qui ex eis percipitur, ex causa onerosa, & correspectiua, percipi dicitur, potius tamquam effectus proprij sumptus, vel propriæ industriæ, quam tamquam elargitio, seu beneficium naturæ, ac etiam quia nullum exinde Parocho præiudicium parari dicitur, dum bona erant alias sterilia, & infructifera ideoque de consequenti non decimabilia.*

26 *Hinc proinde longe diuersi sunt termini vnius Decretalis, ac alterius ob rationis diuersitatem cum exẽptio, quæ conceditur per dictã Decretalem in capite ex parte dicatur gratiosa, & priuilegiatiua altera verò concessa in dicto capite fin. contineat potius agnitionem, seu administrationem iustitiæ, ex vulgari recepta iuris propositione, de qua sub titulo de beneficijs, & alibi pluries, quod fructus, qui ex bonis percipiuntur dicuntur illi, qui deductis prius expensis supersunt ad solam percipientis vtilitatem cum in hac parte cõsistere dicatur, illud beneficium naturæ, ac Dei cui proinde in recognitionem pro sustentatio-*

tione eius ministrorum decima solui debet, id autem non
intrat in fructibus noualiũ, qui saltim circa prima tem-
pora numquam passas, expensas adequare solent, &c.
27 Y prosigue en el *num.* 7. ibi: *Quatenus perti-*
net ad primam applicationem deductam ex dicta authori-
tatæ Barbos. dicebam, vt ea omnino negligda esser, pro vt
meritò per Rotam neglecta fuit, vtpotè nulli innixa fun-
damento, atque laborans, equiuoco manifesto, quod vide-
tur quotidianum pabulum huiusmodi, elaboratorum col-
lectorum, quorum operatio, vt dici solet tota est in nume-
ris, nulla verò in capite dum procedit cum terminis text.
in capite ex parte, de decim. cuius dispositione attenta, vt
superius dictum est, nulla viget differentia inter noualia,
& non noualia, sed attenditur solum, causa vsus proprij,
peculiaris autem exemptio noualium prouenit ex alia De-
cretali in capit. fin. de priuilegijs ob diuersam rationem su-
pra ponderatam, &c. Y la resolucion que auia dado la
Rota en aquella causa, como refiere el Autor mismo
en el *num.* 1. fue a fauor de los Religiosos, ibi: *Intro-*
ducta per appellationẽ causa in Rota, coram Cerro, atque
dato dubio, an decimæ debeantur, sub die 4. Maij 1667.
ad fauorem Patrum prodijt resolutio negatiua.
28 De cuya autoridad, y determinacion de la
Rota quedan calificadas dos cosas, que alli se com-
plicaron en el hecho, como fueron el no deuerse por
la Religion diezmo de nouales, ni de huertos, aun en
lo que excediere del vso necessario del Monasterio,
por auer sido la question en rompimiento nueuo, re-
ducido à cultura, y huerto, punto que en terminos de
huertos le disputò el Padre Leãdro a Sacrament. su-
per precepto 5. Ecclesiæ, tom. 3. tract. 6. disp. 6. quæst. 51.
poniẽdo la question en esta forma: *An prædictum pri-*
uilegium Religiosis concessum de non soluendis decimis ex-
tendatur ad hortos, quos colunt, & olera vendunt? quien
passando à discurrirla, y resolverla, propone contra la

Religion tres motiuos. El primero, que el *capit. ex parte 10. de decimis*, habla solamente de *hortis quos ad vsum proprium faciunt*. El segundo, que no se puede permitir vender el excesso, *cum non debeant negotiari, neque ista exercere secularia*. Y el tercero, que si *eos hortos alijs excolendos darent, possent Ecclesias Parochiales priuare decimis, faciendo hortos plures, quod non est admittendum*, trayendo para comprobacion la referida autoridad de Barbos. *lib. 3. de iur. Eccles. cap. 26. §. 3. num. 17.* y los Autores que êl refiere.

29 Y passa despues à resolverla, con distincion de casos; el vno es estando en los terminos de priuilegio inserto en el derecho comun, y en este dize, que aunque pudiera estimar tener alguna probabilidad, la opinion que no quiere dar extension: *Sed nihilominus* (dize) *mihi probabilius longè videtur, quod extendatur, quia in capite ex parte absolutè, & absque vlla distinctione, conceditur Religiosis exemptio decimarum de hortis suis, ergo siue olera eorum pro vsu Monasteriorum deseruiant, siue vendantur ad eorum sustentationem, non tenebuntur de hortis suis decimas soluere, patet consequentia, quia non desinunt horti esse sui ex eo quod olera venduntur, &c.* y satisface à la objeccion fundada en el *capit. nuper* con la razon que todos, de que, ibi: *Nihil innouauit circa greges, & hortos de horũ ergo fructibus, nullomodo soluendæ sunt decimæ, siue solum ad vsum Monasteriorum deseruiant, siue ad emenda, pro eorum sustẽtatione necessaria vendantur, adhuc stando in iure communi, & iuxta hanc doctrinam corrigendi sunt Doctores, idem sentientes de decimis animalium, quæ Religiosi nutriunt: nam quidquid illi dicant, de omnibus loquendo, sunt exempti Religiosi, siue illa sint pro vsu Monasterij solum, siue pro emendis necessarijs vendantur.*

30 El segundo caso, es el de priuilegio concedido de nueuo, despues del *capit. ex parte*, y el *capit.* nu-

nuper, en que resuelve indisputablemenre ser la exēp-
cion sin limitacion à lo necessario para el vso, sino es
à lo que sobrare para venderse; y aunque no parece
ser este el caso del pleyto, sin embargo es muy proprio
dêl por dos motiuos; el vno, que en lo que mira à no-
uales, ay el *capit. fin. de priuileg.* posterior al *cap. ex par-
te* 10. y el *cap. nuper de decimis*; y assi si sufraga el auer
concession posterior à estos textos, para que la exēp-
cion sea vniuersal, ay el *capit.* referido *fin. de priuileg.* y
se puede dezir con suma justificacion estar tambien
en el segundo caso.

31 El otro por las razones, pues las que se dàn
para que el priuilegio posterior no se entienda con li-
mitacion, es el auer sido la concession absoluta, ibi:
*Primò, quia multà sunt priuilegia indulta regularibus, in
quibus eximitur à solutione decimarum, de hortis, & ar-
boribus, & concessere Paulus III. Pius IV. & Gregor.
XIII. Societati Iesu, & alijs Religiosis, & Monachis,
alij Pontifices: at indultum fuit absolutū, & absque vlla
limitatione, & cum reuocatione capitis nuper, de decim.
ergo absolutè, & sine limitatione intelligendum est; ergo
adhuc casu, quo olera hortorum vendantur, non tenentur
de illis decimas soluere.*

32 *Secundò, quia eodem tenore verborum exi-
miuntur Religiosi à solutione decimarum, de prædijs,
terris, agris, & alijs possessionibus: ac eximuntur à so-
lutione decimarum, de hortis suis, vt patet conside-
ranti priuilegia, tàm inserta in corpore iuris, quàm
extra illud concessa; sed sic est, quod dicti Religiosi in om-
nium opinione eximuntur à solutione decimarum de fruc-
tibus prædiorum, terrarum, &c. etiam si ex ijs, aliqui
aut omnes vendantur; ergo idem dicendum est de fructi-
bus, & oleribus hortorum, cum non solum sit eadem ratio,
verumetiam idem ius.*

33 Luego si el que la disposicion sea vniuersal
obra

obra el quē tambiē la exēpcion lo sea (principio se-gurissimo en derecho) porque la resolucion general se ha de entender sin limitacion alguna, sino es que es comprehensiua de todo, *leg. de pretio, ff. de publ. in rem act. leg. 1. §. Generaliter, ff. de legat. præst. cum vulgat.* Si-guese por necessaria consequencia el que ni en huer-tos, ni en crias, ni en nouales se ha de entēder la exēp-cion limitada à lo necessario para el sustēto en aque-lla especie, sin comprehender tambien lo que sobra-re, pues en los textos no ay tal limitaciō; y por lo que mira à nouales, es absolutissimo el *capit. fin. de priui-leg.*

34 Con cuyas consideraciones se satisface a la primera oposicion de querer sea limitada la regla del *capit. ex parte*; y à la segunda de la negociacion, con facilidad grande; porque esta no lo es de ninguna ma-nera, y es violencia grande el intentarlo; y assi dize Leandro vbi supra: *Nec obstant quid argumenta pro contrarijs adducta, nam ad primum dicendum est, quod licèt negotiatio strictè, & propriè sumpta, sit prohibita Clericis, ac Religiosis, non tamen negotiatio, qua quis emit necessaria, & vendit superflua, quia hac est naturalis, & necessaria, vt docet D. Thom. 2. 2. quæst. 77. art. 4. & cum eo omnes Theologi. Imò, & ius hanc negotiationem Religiosis, & Clericis concedit clarè in capit. 1. & capit. Clericus 1. & dist. 91. vbi, Clericus victum, & vestitum sibi artificiolo, vel agricultura, absque officij sui dumta-xat detrimento paret. Et D. Hieron. relatus in cap. num-quam, de consecrat. dist. 5. exemplo Apostolorum consulit Monachos hortos colere ad comparandum cibum. Vndè expressè id docent communiter Theologi, Dicastillo tom. 2. de iust. & iur. lib. 2. tract. 9. disp. L. dub. 4. & 5. Lugo tom. 2. de iust. disp. 26. sect. 3. à num. 27. Vbi expressè do-cet, non esse prohibitum Clericis, aut Religiosis fructus suorum agrorum vendere; sicut nec est illis prohibitum ven-*

vendere lac, lanam, & fœtus suorum gregum. Baun. de Sacrament. tract. 11. quæst. 15. vbi de Abbatibus, pagin. mihi 588. & alij. Ex quo constat inanem esse limitationem Abbatis, & aliorum, &c.

35 Deuiendose por estas autoridades tener presente el que aunque la exempcion fuesse limitada à lo necessario (sin que aya motiuo legal que lo persuada) esto que se llama necessario no se deue entender en lo respectiuo à aquella especie de frutos, sino es à lo que es menester para la vida humana, sacando del valor de las vnas cosas las cantidades necessarias para comprar otras, pues es impossible tener inteligencia, y operacion en todas.

36 Y en quanto mira à la oposicion tercera de que todo se conuirtiera en huertos; no tiene en si entidad alguna; pues qualquiera disposicion se deue entẽder ciuili modo, con exclusion del dolo; y en lo peculiar de la materia, la ay *in capit. suggestum, & cap. dilecti, de decim.* de que se hablarà en otra parte con mas extension.

37 Corriendo las razones mismas en lo respectiuo à ganados, de que ha de ser tambien absoluta la exempcion, sin limitarla a lo necessario de ellos para el vso del Monasterio; pues los textos no lo limitan en quanto a esto, y solo lo restringen a los que el Monasterio criasse por si, y a sus expensas, mas no de los que diesse a criar a otros; porque en estos no procederà la exempcion, menos que cõ la calidad de que *vespere reducantur ad Monasterium;* Gloss. *in Clement. 1. de decim. verb. Animalibus, & verb. Tenenda;* Abb. *in capit. ex parte 10. de decim.* vbi Anchar. Butr. & commun. Canon. Rebuf. *de decim. quæst. 14. num. 57.* ibi: *Item de animalibus, quæ nutriant, secus si alijs nutrienda darent, &c.* Moner. *de decim. cap. 5. quæst. 1. numer. 14.* ibi: *Omnes alij Religiosi decimas non soluunt de nutrimẽtis*

tis animalium, hoc est de animalibus, quæ ipsi nutriunt, vt exponit Gloss. in Clement. 1. de decim. Sane quod de nutrimentis animalium dicitur, si expositionem Glossæ admittamus, ita demum procedit si ipsi Religiosi ea nutrienda darent, Barbos. *de Paroch. part. 3. cap. 18. §. 3. num. 46.*

38 Y assi corre llanamente la proposicion de que las Religiones tengan por derecho exempcion de los diezmos de nouales, huertos, y ganados, y esta absoluta en este genero de diezmos, y sin limitacion a lo necessario para el vso del Monasterio.

Que no obsta el priuilegio concedido à su Mageſtad para los diezmos de Indias.

39 Tiene al parecer de la Religion poquissima entidad la pretension de que el derecho que su Mageſtad tiene para percibir diezmos en las Indias, obste a la exempcion de nouales, huertos, y ganados; y tanto, que aunque lo fundara, lo haze con el conocimiẽto de ser superfluo; y para esto se entra suponiendo, que el titulo que su Mageſtad tiene, no es otro, que el de la Bula de la Sãtidad de Alexandro VI. que trae a la letra el Señor Solorçan. *de Indiar. gubern. lib. 3. cap. 1. num. 7.* la qual solo contiene el conceder a su Mageſtad el derecho de percibir los diezmos de las Indias, con la obligacion de dotar competentemente a las Iglesias, sin tener clausula alguna exuberante, ni ser mas que vna concession simple, sin derogar otra cosa, que el Concilio Lateranense, que es el que prohibe la concessiõ de diezmos a seglares.

40 Siendo esto en la misma forma que se propone, y que podrà reconocerse del tenor del priuilegio, no alcança el discurso en que puede fundarse, que este pri-

priuilegio obste à la exempcion que se pretende; pues dêl solo se infiere estar transferido en su Mageſtad el derecho de dezmar, que pertenecia à las Igleſias; y esto no con la propiedad que le tenian ellas miſmas, en quien reside siempre el dominio eſpiritual directo, paſſando a ſu Mageſtad ſolamẽte el vtil de la percepcion de frutos del modo que quando las coſas ſe cõceden en feudo, Caſtillo *de tertijs, cap.* 10. *numer.* 5. D. Larrea *allegat.* 120. *num.* 4. Dom. Olea *titul.* 3. *quaſt.* 1. *num.* 10. Tondut. *de praenention.* 2. *part. cap.* 25. *numer.* 12.

41 Con que ſi eſtando eſte derecho en la Igleſia, no pudiera pretenderſe, que las Religiones pagaſſen eſtos diezmos; como puede ſer admiſsible el intẽtar que ſe pagaſſen, eſtando en ſu Mageſtad, en quien reſide impropiamente; y con limitacion eſte derecho, quando es vulgar, aũque ſeguro principio, que el que poſſee alguna coſa en feudo, no puede vſar de ella en otra forma, ò con mas extenſion que pudiera el ſeñor en quien reſide el dominio directo, y que las translaciones de las coſas ſe preſumen hechas del modo, y forma que eſtauan en el transferente; *leg. damnas,* §. *Qui duos, de vſufruct. legat. leg. praedijs,* §. *Valneas, de legat.* 3. *leg. Seia,* §. *penult. de fund. inſtr. capit. vnico,* §. *penult. de leg. Corrad.* vbi: *Qui beneficium ſuum dat in feudum cenſetur non dare alia lege, niſi qua ipſe habeat,* Betoio *conſ.* 51. *volum.* 2. *num.* 4. *Vbi quod in conceſsione generali, vel indefinita venit ſolum ius, quod concedens habet, &c.* Bertazol. *conſ. ciuil.* 39. *num.* 52. *&* 53. dando por razon, *Quia res debet eſſe apud eum cui eſt conceſſa, quomodo eſt apud concedentem.*

42 Siendo el mayor fundamento, el que el Derecho Canonico ſe guarda en las Indias, *& viget vbique terrarum;* y aun el ſeñor Solorçan. *lib.* 3. *cap.* 1. *numer.* 45. dize, que en las cauſas decimales, que ſe han

ofre-

ofrecido sentenciar en las Indias, se han resuelto cõforme à las reglas del Derecho Canonico, ibi: *Supremum Indiarum Senatum de decimis, & causis eas concernentibus pronuntiasse, & secundum iuris Canonici regulas statuisse, &c.*

43 Siendo violentissima qualquiera ilacion, que las otras partes quisieren hazer à su fauor de la Bula de la Alexandro; porque en ella su Santidad no fue a dar nueua forma en el derecho de dezmar, ni alterar las disposiciones antiguas de los Sagrados Canones, sino es como queda dicho, à dar à su Magestad la vtilidad que auian de tener las Iglesias, con la obligacion de dotarlas, dexando preexistente las disposiciones de Derecho, que no se pueden pretender aqui derogadas, ni dada nueua forma; porque el establecimiento no era sobre el modo de dezmar, sino es sobre dar el derecho de percebir, que es totalmẽte diuerso, sin poder hazerse ilacion de lo vno à lo otro, *leg. si maritus, C. de iure dotium, leg. Papinianus, ff. de minoribus* Valenç. *cons. 9. num.* 43.

44 Fuera de que aunque la disposicion de la Bula fuesse en lo respectiuo al derecho de dezmar, tampoco obraria nada, pues no ay clausula alguna que dê motiuo à estar derogados los Sagrados Canones, que han establecido sobre lo que deuen, ò no dezmar las Religiones, siendo cierto, que aunque las tuuiesse exuberantissimas, y las mas eficaces que pueden considerarse, no obrarian nada en el caso presente; porque vna cosa es pretenderse, que vn priuilegio por lo irritante de sus clausulas derogue otro priuilegio, y en esto ya pudiera ser questionable la derogacion, reconociendo el tenor de vno, y otro, que por no ser de nuestro caso no se disputa, y otra cosa es pretenderse derogacion de vn priuilegio incorporado en el derecho, y hecho ya parte dêl, como doctamente lo di-

dize en terminos de diezmos Suarez *de Relig. libr. 1. cap. 18. num. 2. ibi: Primus est per ipsum commune ius sub quo comprehendimus omnia priuilegia in corpore iuris inserta*, que es nuestro caso, porque la Religion aqui no se defiende aora con sus priuilegios especiales, sino es con las reglas de los diezmos que se hallã en el Derecho; y en estos terminos no se dà derogacion, sino es que se haga mencion expressa de la disposicion inclusa ya en el Derecho, *gloss. 1. in leg. 3. C. de silentiarijs, lib. 12.* Felin. *in cap. 1. num. 12. & in cap. nonnulli 26. de rescript.* Bart. *in leg. 2. §. Legatis, numer. 5. de iudicijs*, Rebuff. *cons. 15. num. 31.* Barbos. *in leg. quia tale, num. 16. ff. solut. matrimon.* Gonçal. *in Regul. 8. gloss. 36. num. 34.* Suar. *de legib. lib. 4. cap. 14. nu. 8.* Barbos. *de claus. claus. 83. numer. 1.* vbi plures refert Theodosio de Rubeis *in singularib. Rotæ, tom. 2. part. 4. claus. 496. à principio*, Menoch. *lib. 6. præsumpt. 40. num. 25.* Dando todos por razõ, *quod iam non dicitur priuilegium, sed ius commune*, y que es necessario vna nueua ley con disposicion contraria, y especial mencion: nada de lo qual ay en el caso presente.

45 Es pũtual en la materia de diezmos, y diezmos de la Religion de la Compañia, y en mas riguroso caso la *decis. 77.* de Dunoceto, que es 645. *part. 3. recent. Rubei*, donde pretendiò el Cabildo de Cartagena, auia de ser condenado el Colegio de la Compañia à pagar diezmos de nouales, hasta en la vigesima parte, fundandose en el Breue de la Santidad de Leon X. num. 2. ibi: *Neque obstare visum fuit, quod dicitur dictos Patres vigore Brevis fælic. recordat. Leonis XI. fuisse coactos soluere vigesimam loco decimæ, quorũcumque locorum, & bonorum, quæ nunc possident; quomodocumque, & vndecumque ad eos peruenerint, aut peruenire poterint, &c. Cum verbis, & clausulis amplissimis, sub quibus comprehendi noualia, tradit* Socinus

G

297. num. 5. lib. 2 *fusè Gutierr. conf. 5. numer. 4. qui multos cumulat, stante maximè, quod in dicto Breui leguntur derogationes amplissimè, quibus vis priuilegijs, etiam per viã legis generalis, & statuti perpetui, ex qua infertur derogatum huic priuilegio concesso DD. Patribus Societatis Iesu tanquam Religiosis cũ dispositio Breuis declarari debeat ab ipsa derogatione, Surd. cons. 45. num. 25.* vers. *Idipsum, & num. seqq. &c.*

46 A que se satisfizo *numer. 3.* ibi: *Et perconsequens nullomodo comprehendi possunt decimæ ex noualibus, quas etiam DD. Patres tanquam Religiosi circunscriptis eorum particularibus priuilegijs de iure communi persoluere tenerentur.*

47 Y prosigue *num. 4. Sicque non est verisimile voluisse Summum Pontificem obligare DD. Patres ad solutionem noualium, quæ à DD. Ecclesijs non controuertebantur, cum peterent solum integram solutionem decimarum, sub quo generali verbo, Regulariter nõ comprehenduntur noualia, cap. cum contingat, cap. tua, de decim. ex qq. concluditur verba illa generalissima comprehensa in Breui debere intelligi respectu quantitatis eorum ex quibus soluenda sit de iure decima, & respectu modi acquisitionis, siue per donationem, emptionem, vltimam voluntatem, & similia; non autem extendi ad obligationem eorum, ad quæ de iure non tenebantur, nisi fuerint expressa, quando enim verba generalia possunt se referre ad aliquid salua ratione recti sermonis nũquam trahuntur ad incogitata, Surd. decis. 176. & 217. &c.*

48 Et inferius *num. 5.* ibi: *Quod ad generales derogationes attinet, placuit responsio a ata indubitati iuris esse, dum lex, vel Princeps derogat, simpliciter priuilegijs vniuersalibus nulla facta specificatione, id non intelligi de ijs, quæ sunt inserta in corpore iuris, gloss. in Authent. qua in Prouincia, in vers. Illic, in fine, C. vbi de crim. agi oport. quam ibi extollit, & sequitur Bart. in 2. opposit.*

Bald.

Bald. vers. Tertiò solutio, latè Felin. in cap. 1. n. 12. & in cap. nonnulli, num. 26. de rescript. fuit dictum in vna Romana successionis de Girona, 27. Iunij 1574. coram Robusterio, difficilius siquidem tollitur, quod est iuris communis, quam quod est iuris specialis, leg. eius militis, §. Militia missus, ff. de testam. militar. &c.

49 Con que sin rezelo alguno se puede assegurar, que en quanto a la exempcion de las Religiones, no estàn alterados los Canones que la conceden en la materia de diezmos, y que se deue esta causa determinar por lo establecido en el Derecho Canonico, que se obserua, y deue en las Indias, y se han tenido siempre presentes sus reglas para determinar, *D. Solorz. lib. 3. cap. 1. num. 45.* ibi: *Supremum Indiarum Senatum de decimis, & causis eas concernentibus, pronuntiasse, & secundum iuris regulas Canonici statuisse.*

50 Y por ser de tampoco aprecio el intento de que obren en este punto los priuilegios, no se discurre mas latamente; pues bastaua el proponer, que la Santidad de Alexandro deuia auer dicho, que derogaua los Canones antiguos, en que se establecia como auian de dezmar las Religiones, y que queria dezmar en otra forma, expressandola; pues de otro modo no seruiria de nada para el punto; y si solo porque se concede vn priuilegio de percebir diezmos en vn territorio, se pudiera pretender, que las Religiones dezmassen de otro modo, que por derecho comun està dispuesto, pretendieran esto quantos particulares tienen priuilegio, y hasta oy no se avrà visto, ni oido semejante pretension, ni la tiene su Magestad en el Reyno de Granada, donde la concession es en la misma forma que en las Indias, como parece de las Bulas de las Santidades de Alexandro VI. y Inocencio VIII. de que hazen mencion Puteo *decis.* 319. *lib.* 3. D. Couar. *pract. quaest.* 35. *num.* 2. *vers.* 3.

Gu-

Gutierrez *pract. lib. 1. quæst. 13. num. 4.* Barbos. *in leg. Titia, num. 4. ff. solut. matrim.* Rodrigo Suar. *alleg. 28.*

QVE NO LOS COMPREHENDIERON, *ni pudieron las sentencias.*

51 EL Señor Fiscal, y las Iglesias estiman auer cosa juzgada en la executoria del año de 57. y que por ella estàn las Religiones condenadas a la paga destos diezmos; y las Religiones juzgan, y juzgan bien, no auer tal cosa juzgada, ni motiuos para proponerlo; y esto que era certissimo (como se dirà) en el principio deste juizio, lo es aora con innegable certeza; pues auiendose pedido, que como comprehendia en la executoria la obligacion de pagar de dotales, nouales, huertos, y ganados, se executasse contra las Religiones, mandò el Consejo dar la execucion, con limitacion a los dotales, y en los demàs, sin hazer aprecio de la excepcion que se oponia de cosa juzgada, mandò responder derechamente; con que no solo con mejor razon, sino es con euidencia puede dezir la Religion, tiene a su fauor cosa juzgada, que desestime la cosa juzgada que se propone.

52 Sin embargo de ser bastante este motiuo, para excluir la pretensa comprehension de las sentencias, se propondràn otros eficaces; para lo qual se deue suponer, que lo que contuuieron las demandas, à que se refirieron las sentencias, fue pedir se condenasse a la paga, *de lo que por derecho, y cedulas Reales se deuiesse dezmar.*

53 Que por derecho sea exempta la Religion deste genero de diezmos, ya se ha fundado; que no la puedan constituir en obligacion de pagar las cedulas Reales, no necessita de fundarse; porque la dispo-

si-

ſicion de dezmar, ò no dezmar, y en el modo, y forma vniuerſal, ò particular, no toca, ni puede a ningun Principe ſecular, ſino es que es priuatiuo de la Sede Apoſtolica, *l.2.l.22.tit.20.part.1.cap. ex multiplici, cap. ex parte 10. cap. fin. de decim. cap. fin. de decim. in 6.* Suarez *de Religione, lib.1.cap.18.num.1.* D. Valenç. *conſ.71.num.22.* Carraſco *ad leg. Recopilationis, cap.6.§.4.num.1.* Caſtillo *de tertijs, cap.9.num.6.& cap.36.num.44.* D. Solorz. *lib.3.cap.21.numer.21.* Rota *in Corduben. decimarum, poſt tract.* Dianæ *part.6. vbi quod de hoc dubitare nefas eſſet.*

54 Deſte ſupueſto ſe ſacan argumentos concluyentes para deſvanecer la coſa juzgada, ſiendo lo el que eſte punto de pagar, ò no las Religiones diezmos de nouales, huertos, y ganados, ni ſe alegò, ni pidiò, ni deduxo, ni controuirtiò en el juizio; porque como es notorio, y podrà reconocerſe de los autos, y lo dize el ſeñor Solorz. *lib.3.cap.1.num.32.& cap. 21.num.53.* y otras partes de ſus tratados, la diſputa fue ſolo, en ſi los priuilegios de las Religiones, en quanto a la exempcion de diezmos, auian de tener efecto, ſiendo poſteriores a los que ſu Mageſtad tenia de percibir los diezmos en las Indias, no eſtando hecho expreſſa mencion dellos, ni derogados, que ha ſido la queſtion vniuerſal en eſtas materias, de quo latê Caſtillo *de tertijs, cap.36.*

55 Reſpecto deſto no ſe puede deducir condenacion; en quanto a que eſte genero de diezmos, ni preſumirſe que lo contengan las ſentencias; pues la inteligencia de lo determinado en ellas, ſe ha de tomar de lo que contuuieron las demandas, Gloſ. *in l. hæ enim cauſæ, ff. de ſuſpect. tutorib. l. penultim. C. de ſent. quæ ſin. cert. quant.* Gloſ. *in l. ſi quis ad exhibẽdum, verb. Rei iudicatæ, ff. de exceptione rei iudic.* Gloſ. *in cap. ſi confirmationem, de elect. in 6.* Battul. & DD. *in l.1. Cod.*

H

de

de errore calculi. D. Salg. *de protect. Reg. 4. par. cap.* 12. *num.* 68. & 69. D. Valenç. *conf.* 169. *n.* 38. & 39.

56 Y pues lo que ellas contuuieron, fue la condenacion à lo que por derecho, y cedulas Reales se deuiesse, no deuiendose estos por lo vno, ni pudiendo deuerse por lo otro, se deue presumir, q̃ no se determinò, ni condenò a la paga dellos; lo qual no se queda en terminos de presumpcion, sino es que passa à necessidad; pues la ay por derecho de sentẽciar cõforme a lo pedido, *l. de qua re, l. vt fundus, ff. comm. diuid.* ibi: *Quia vltra id, quod in iudiciũ deductũ est excedere iudicis potestas non potest, cap. licèt Heli, de simonia,* ibi: *Vt iuxta iudicij formam sententiæ quoque forma dictetur, vbi communiter DD.* D. Valenç. *dicto conf.* 169. *num.* 35. & *seqq.* dize con muchas autoridades: *Quod sententia debet esse conformis libello, quoad rem, causam, & actionem, nam insipientiæ notaretur iudex, qui extra petita iudicaret, & recipit declarationem ad causam, quæ fuit deducta, & summitur ex mente actorũ, & referitur ad eorum seriem, & casum, qui summitur ex eis.*

57 Fuera de que para que se diga auer cosa juzgada, es necessario que aya expresso pedimento, pleno conocimiento de causa, y prosecucion, y determinacion, Bald. *in leg. emptor, §. Ancilla, in principio, ff. de rei vindicat.* Scaccia *de appell. quæst.* 17. *lim.* 6. *membr.* 9. *num.* 10. Thusc. *litter. S. concl.* 131. *num.* 1. & *sequentib.* D. Salg. *de protect. Reg. part.* 4. *cap.* 9. *num.* 34. *Vbi quod iudex non potest pronuntiare diffinitiuè quando partes non deduxerunt, nec principaliter prosecutæ fuerunt, illud deductum, nec litẽ sunt contestatæ super eo, quia esset pronuntiare super quo nõ est petitum.* Y aun el señor Salgado *in labyrint.* 3. *part. cap.* 1. *num.* 41. & *sequentib.* enseña, que aunque se huuiesse deducido el derecho destos diezmos, no obraria nada, sino se huuiesse prose-

ſeguido el juizio ſobre ellos, y muy al intento en el *num.51.* ibi: *Deinde quia res iudicata, non obſtat, ſuper non proſecutis, & multominus ſuper non petitis, in quibus defuit cauſæ, cognitio, & partium defenſio,* Noguer. *allegat.18.num.50.* Quien tiene por neceſſario, *quod adſit expreſſa petitio, plena cauſæ cognitio, & proſecutio.* Y en la alegacion 27.num.49. funda tambien eſta propoſicion por la regla de la *leg.2.C.de iudicijs,* que es el texto capital de la materia, y dixo faltar en aquel caſo lo que en eſte, *ſcilicèt libellus, acta cognitio, & proſecutio.*

58 Es propia del intento la deciſion 645. *part. 3.recent. Rubei, iam ſæpiùs repetita,* en la qual auiẽdo la Santidad de Leon XI. expedido Breue, para que la Religion de la Compañia pagaſſe diezmo a razon de veinte vno (que ya derogaron otros Sumos Põtifices) con animo de extinguir los pleytos que haſta entonces auia auido con la Religion ſobre eſta materia, y pretendidoſe por la Igleſia de Cartagena, que por las clauſulas exuberãtes de la Bula que contenia: *Soluerent decimas quorumcumque bonorum, & undecumque, de quibus de iure; vel conſuetudine decimæ ſolui ſolent,* auian de pagar de los nouales, reſpõdiò la Rota, que de ninguna manera; porque ſobre aquello no auia ſido el pleyto, *nu.4.* ibi: *Conſiderarunt etiã DD. mentem fuiſſe Papæ, ſapient. omnes differentias, & lites natas, inter Eccleſias, de quibus ſit mentio in dicto Breui, & dictos Patres Societatis Ieſu, vt ex integra Breuis lectura apparet, ex qua colligitur finalis cauſa, & intentio diſponentis, leg. fin. ibi notat Bald. num.4. in prima oppoſitione, ff. de hæredib. inſtituend. certumque eſt nullũ verbum in toto proceſſu, in Rota exhibito, ſcripturiſque productis, coram Illuſtriſsimis Cardinalibus à Summo Pontifice deputatis legi de pretenſione noualium; ſed ſolũ inter partes ortam fuiſſe controuerſiam ſuper ſolutione*

de-

decimarum, à qua vigore priuilegiorum particularium, dicta Societas Iesu exemptam se asserebat; sicque non est verisimile voluisse Summum Pontificem obligare dictos Patres ad solutionem nouallum, quæ à dictis Ecclesijs non controuertebantur, cum peterent solum integram solutionem decimarum, sub quo generali verbo Regulariter non comprehenduntur nouália, capit. cum contingat, cap. tua, de decimis, ex quibus concluditur, verba illa generalissima comprehensa in Breui debere intelligi respectu quantitatis eorum, ex quibus soluenda sit de iure decima, & respectu modi acquisitionis, siuè per donationē, emptionem, vltimam voluntatem, & similia; non autem extendi ad obligationem eorum, ad quæ de iure, non tenebantur, nisi fuerint expressa; quando enim verba generalia, possunt se referre ad aliquid salua ratione recti sermonis, nunquam trahuntur ad incogitata, Surd. decis. 176. & 217.

59 Con que se manifiesta, que el pretender que las Religiones tengan contra si executoria, en que se les cōdene a la paga destos diezmos, es irregularidad grande; porque ni esto lo contuuieron las demandas, ni sobre ello fue el pleyto; ni las Religiones tampoco alegaron otra exempcion que la de sus priuilegios; y asi se manifiesta ser violencia, querer contengā vnas sentencias aquello que en ninguna forma en el pleyto se contiene.

60 Y aun dizen mas las Religiones, que aunque lo contuuiessen las sentencias, no pudieran tampoco perjudicarles, pues huuiera sido determinacion contra las disposiciones de derecho, en que expressamēte conceden esta exempcion, y asi contuuieran nulidad notoria, y fuerā de ningun efecto, *leg. si expressim, vbi Gloss. & DD. ff. de appellation. & in leg. 1. & 2. C. quando prou. non est neces.* Vancio *de nullit. ex defect. proces. num.* 118. Camill. Borrell. *in summ. decis. tom. 2. cap.*

*cap.30.num.168.*Ciriac.*controu.*81.*num.fin.* Capic. Latro *consult.6.num.54.*

61 De que se sigue, que no solo no comprehendieron las sentencias estos diezmos, sino es que se ofende la estimacion del Tribunal en pretenderlo, pues es violencia grande querer q̃ contuuiessen vnas sentencias, lo que ni se pidiò, ni controuertiò, y que se determinasse contra lo mismo que el Derecho dispone; y assi la cosa juzgada es de ninguna estimacion.

Que no obstan los inconuenientes que se ponderan.

62 FIando poco las otras partes de su razon en lo juridico, recurren a dezir, que resultarian grandes inconuenientes, de que las Religiones fuessen exemptas en las Indias de la paga deste genero de diezmos, mas todo se queda en los meros terminos de ponderacion, sin que ninguno sea de sustancia, como dellos mismos se manifiesta; y consisten en dezir, que si la Religion no huuiera de pagar diezmos de nouales, diria serlo todos sus predios, consiguiendo por este medio la exempcion absoluta: objeccion que se satisface con facilidad grande; pues ya en estas materias tiene dado el Derecho reglas para su gouierno, *in cap. quid per nouale, de verb. signif.* vbi communiter DD. estableciendo, que para ser noual vn predio, es necessario conste que de inmemorial tiempo no ha sido reducido a cultura, ni en èl se ayan criado semillas, arboles, ò plantas, ò natural, ò industrialmente, que ayan producido fruto de que se aya pagado diezmo, siendo obligacion del que alega esta calidad del predio, justificarla por la inmemorial concluyentemente, por estar la presumpcion en contrario; pues *omne*

pra-

prædium, præsumitur decimatoriam; y assi se sale con facilidad de la dificultad; pues importarà poco que la Religion diga ser noual este, ò aquel predio, y reducido nueuamente a cultura, sin que dêl se aya pagado jamàs diezmo, ni cogidose frutos, si esto no lo justificasse, como por el contrario no seria inconueniente el dezirlo, si lo comprobasse plenamente, arreglandose a las disposiciones de Derecho.

63 Ponderase tambien por inconueniente, el perjuizio que se causaria a los interessados en los diezmos, si procediesse esta exempcion, ò posicion de menos entidad; pues si se quiere reducir al perjuizio particular en cada Iglesia, se satisface a êl con la cõsideracion de que aora no se litiga otra cosa, que si la exempcion compete, ò no por derecho, mas no el punto de los casos en que ha de limitarse, y proponer los en que puede auer lugar la limitacion, es lo mismo que confessar la exempcion, y se deuerà esto reseruar para el caso particular, en que se le diga a la Religion, que ni su exempcion, ni la de otro qualquiera exempto, aunque se quiera considerar con mas prerrogatiua, pueda dexar de estar sugeta a limitarse en los casos que el Derecho la limita, como es faltando la congrua precisa al que ha de administrar los Sacramentos; y con esta misma subordinacion, y sin controuertirla, sino es dexandola en la verdad que por Derecho tuuiere, y sugetandose a las reglas desta materia, es el modo prudente con que pretende su exempcion; y querer con esta vana apariencia que no proceda, es intento que no tiene apoyo, ni razon legal, y propuesto indeuidamente en lo vniuersal, para la exclusion de la exempcion; y solo serà justificado quando concedida con generalidad llegue el caso, de que en este, ò aquel lugar aya la necessidad en que el Derecho limita la exempcion, y entonces con espe-

pecialidad se darà la prouidencia, que conforme a
las circunstancias fuere necessaria; mas esto no qui-
ta, ni puede la exempcion en lo vniuersal.

64 Si se quiere dezir, que resulta lesion mas ge-
neralmente, porque la Religion tendrà muchos pre-
dios, nouales, y ganados, de que no pagando diezmo
se origina graue daño, esto tampoco podrà poner en
el mas leue cuydado; pues tiene varios medios que
conuençan al intento contrario, como son el mismo
que antecedentemente se dixo, de que esta no es ra-
zon para dezir, que no ay exempcion por Derecho;
antes bien virtualmente se confiessa, *quia exceptio fir-
mat regulam in contrarium*, sino es que auiendola, no
ha de proceder por la lesion.

65 Y tambien que se supone esta lesion volun-
tariamente, y sin comprobacion alguna, y nunca
puede dar motiuo para determinar contra la Reli-
gion, diziendo no es exempta, ni para dezir, que aun
siendolo no deua auer lugar por la lesion; pues tiene
resistencia grande en la razon, querer que solo por-
que se diga se seguirà grande daño en todas las In-
dias, no aya de correr la exempcion de la Religion,
como si indistintamente constasse ya que en todas las
Perroquias, Iglesias, Obispados, y partes de las In-
dias, aya tanto numero de predios, nouales, y de ga-
nados en poder de la Religion, que se cause lesion al
participe de los diezmos de aquel territorio, deuien-
do ser esto vn juizio, y conocimiento especial en ca-
da parte, y el intentar otra cosa es extrauio grande.

66 Ademàs, que aun en los terminos del *cap.
suggestum, cap. dilecti, de decimis*, y alli la Glos. *verb.
Enormiter*, que disponen se pierda el priuilegio quan-
do llega a ser nociuo, causando notable lesion; y
aun en caso tambien de que sea lo mismo la exemp-
cion por priuilegio particular, extra ius, que el vni-
uer-

uersal clauso in corpore iuris (que es mucho conceder) entonces el conocimiento de si es, ò no nociuo, y de la lesion; y si deue, ò no reformarse, no puede tenerle el Consejo, ni aun el Obispo, sino es que pertenece priuatiuamente a su Santidad, Leandro *in præcepto Ecclesiæ, tom.3. tract.6. part.6. quæst.52.* Barbos. *de iure Ecclesf. lib.3. cap.26. §.3. numer.44.* ibi: *Ad declarationem verò Papæ spectat, quando dicatur priuilegium enormiter lædere, secundum Abbat. in dict. cap. suggestum, numer.4. nisi alteri, puta iudicio Rotæ Papæ commiserit, &c.* Suarez *de Religione, lib.1. cap.20. numer.2.* Moneta *de decimis, cap.9. num.132.* ibi: *Sed si nimium grauat debet implorari remedium à Principe, cuius est dicernere de suis priuilegijs, vt notatur in dict. cap. suggestum, & in cap. cum venissent, de iudicijs.*

67 En este concepto ha ido siẽpre la Rota, *& signanter in decis.896. Coccini,* ibi: *Veritas est, quod priuilegiũ super nõ solutione decimarum amittitur, quotiesc ũque enormiter incipit Ecclesiæ Parochiali esse læsiuum, quæ habent intentionem fundatam de iure, cap. quoniam, cap. cum contingat, de decimis, ita disponit text. expressus in cap. suggestum, & in cap. dilecti, & ibi Glos. in vers. Enormiter, de decimis, cap. quid nouale, vbi etiam Glos. de verb. signif.* Rebuf. *quæst.14. numer.55. Menochio cons.156. num.9. lib.2. Quando autem dicatur priuilegium enormiter lædere spectat, ad declarationem Papæ, Abbas in dict. cap. suggestum, num.4. Glos. in cap. decet. de regulis iuris in 6. Sed in proposito cum hoc per Sanctissimum fuerit commissum iudicio Rotæ, consideratis testibus, qui dicunt, quod per adquisitionem factam à Monasterio, de pluribus bonis, damnificatur Ecclesia Parochialis, in dimidia parte decimarum, visum fuit priuilegium non fuisse amissum, sed moderandum, iuxta textum in cap.2. §. Vbi autem, de decimis, lib.6. Ad quam verò quantitatem, erit particulariter videndum, &c.*

 Y Pellicer *in manual. regul. tom. 2. tract. 8. cap. 7. num. 179. y en el cap. 1. sect. 4. eodem tract. num. 85.* quiso huuiesse de ser esto tan priuatiuo de su Santidad, que defendiò el que aun los Ordinarios no podian tener sobre ello conocimiento, y assi dize en el *num. 179. Quamquam in tali casu non possit Ecclesia habens ius exigendi decimas, cogere Religiosos propria authoritate ad illas soluendas, sed per legitimum Superiorē ipsorum, quicumque demum ille sit.*

69 Y en el *numer. 85.* poniendo la duda, de si el Ordinario pudiera ser Iuez? responde non posse, Rodriguez *tom. 1. quæst. 56. articul. 12. cum Innocenc. Iann. Andreas, & Henriquez, patet que: Tunc quia nemo esse potest iudex in propria causa, quod tamen præstaret Episcopus si modo supradicta, agere posset aduersus priuilegium, tunc quia si Episcopus posset in proposito casu, agere contra priuilegiatum, id faceret iudicando priuilegium esse vitiosum, subreptitium, amissum, aut aliter intelligendum esse, quod tamen non est munus Episcopi, cum illius sit tantum interpretari priuilegium, cuius est illud concedere, vt proinde asserat Immola, apud ipsum Rodriguez, Episcopum non posse iudicare de priuilegijs Papæ, & si quod dubium de his, occurrat cōsulendum esse ipsum Papam, &c.* Y si esto no pueden executar los Obispos, ni tomar sobre ello conocimiento, como lo ha de poder tener, ni executar el Consejo?

70 Siendo estos los inconuenientes que se proponen, y sea manifiesta de quan poca sustancia son, y quantos se pudieran alegar; pues ninguno podia influir en la razon principal, y vniuersal, de ser la Religion exempta deste genero de diezmos por Derecho, à cuyas reglas se deue atender en los pleytos, que como este se han de determinar en los terminos de justicia, *ex latè adductis à Giurb, cons. 1. per tot.* sin q̄ puedan influir ningunas otras consideraciones.

71 Y fuera sumo desconsuelo, el que ya que la Religion perdió la exempcion de dezmar, que le competia por priuilegio, siendo la razon el ser su concession posterior a la de los Señores Reyes, pierda tambien la que le compete con tanta antiguedad, por las disposiciones de los Sagrados Canones, quando hasta oy en ninguna parte, ò Tribunal del mundo, ni se ha denegado, ni puesto en controuersia, por la repugnancia que tiene a la razon el determinar contra el mismo Derecho. Y assi espera la Religion con suma confiança, el auer de obtener en esta causa en la forma que lo pretende. *Salva in omnibus, &c.*

Lic. D. Gabriel de Espinosa Ribadeneyra.